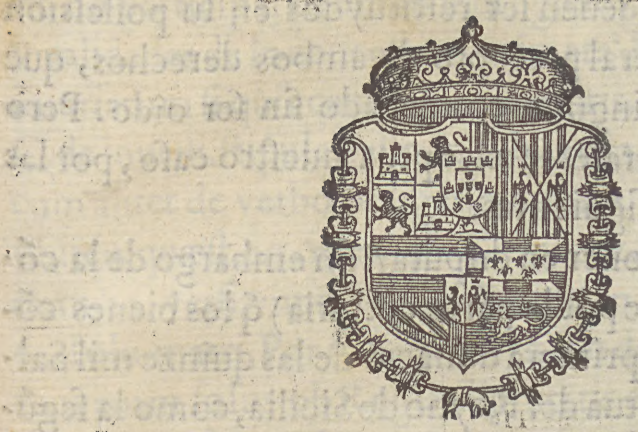
 360



POR
El Patrimonio Real,
CON
El señor Cardenal Duque de Lerma.
SOBRE
El articulo de la reintegracion hecha à la Corona, y secresto de los setenta y dos mil ducados de renta, de que su Magestad del Rey don Felipe Tercero nuestro señor le hizo gracia y donacion.



NTES de entrar en la justicia principal desta causa, pide reformacion el señor Cardenal Duque del despojo y secresto, agrauiandose de la reintegracion que se ha hecho al Real Patrimonio, priuandole del aprouechamiento, que tenia en percibir los reditos desta donacion, que por cedula de su Magestad se secrestaron. Alega el priuilegio de los despojados, que ante todo conocimien-

cimiento de cauſa deuen ſer reſtituydos en ſu poſſeſsion antigua: y el general precepto de ambos derechos, que no permite ſea ninguno condenado ſin ſer oído. Pero deſtas reglas generales ſe exceptua nueſtro caſo, por las conſideraciones ſiguientes.

Num. 1 No ſe puede poner en diſputa (ſin embargo de la cõtradicion q̃ ſe haze por la parte cõtraria) q̃ los bienes cõtenidos, aſsi en la primera donaciõ de las quinze mil Salmas de ſaca perpetua del Reyno de Sicilia, como la ſegũda de los dichos ſetenta y dos mil ducados de renta, en q̃ ſe comutò la primera, ſean de la Corona: etenim tributa, quæ penduntur ex mercibus, quæ exportantur, vel inuehuntur, ad regalia iura pertinere palàm eſt, l. *3.* l. vniuerſi. 5. l. omnium. *6.* C. de vectigal. & commiſ. l. non ſolent. 3. l. vlt. C. noua. vectig. impo. cap. innouamus, de cenſibus. Afflictis in cap. vnico, verb. Regalia, num. 82. in vſibus fœud. Aluaro num. 2. Iſernia num. 9. donde interpreta la palabra, *Portus*, id eſt: *Redditus, qui prouenit ex his, quæ importantur, vel ex portu vehuntur, hæc ſunt regalia, quia ſunt publica.* Y añade, que en el Imperio eſtas Tratas ſon por priuilegio bienes propios de las Ciudades, y en el Reyno de Sicilia pertenecen al Principe, Roſental. de fœud. cap. *5.* concl. 31. num. 4. Minſinger. obſeruat. 29. num. 1. cent. 5. Peregrin. de iure Fiſci, lib. *1.* tit. de his, qui iura Fiſ. num. *100.* Schrader. de fœud. 3. par. cap. 4. num. 38. Roland. conſil. 1. num. *147.* lib. *1.* & conſil. 42. num. 33. Renat. Choppin. de domanio Fran. lib. *3.* cap. 9. num. *6.* ſequitur Sixtin. de Regali. lib. *1.* cap. 2. num. 40. Y aſsi lo eſpreſsò la ley. *11.* tit. 28. partit. 3. ibi: *Los pechos y los tributos, que dan los homes, ſon de los Emperadores y los Reyes, è fueronles otorgados para que pudieſſen amparar ſus tierras y Reynos:* vbi Gregor. gloſ. 1. tradit: *Quòd licèt portus publicus ſit, redditus tamen portuum, & vectigalia, quæ inde percipiuntur, ſunt de regalibus.* Y Monſaluo añade, que *nec alienari, nèc præſcribi poſſunt.*

Num. 2 Al meſmo Patrimonio pertenecen los derechos fiſcales,

les, en que se consignó el segundo priuilegio, que quando no patticiparan como subrogados de la prohibicion, y calidades de la concession primera, l. si quis cum, §. qui iniuriarum si quis cautio, l. 4. de vsuris, Bald. in l. si dolo, C. de inutili. stipula. Iasso. in rub. num. 15. & in l. si quis cum aliter de verbo. obligatio. num. 7. Valas. de iure emphiteu. quæst. 27. num. 48. Gomez, 2. to. variar. cap. 4. num. 22. versi. vnum tamen. Barbos. in l. maritum á num. 92. solu. matri. Por su naturaleza son de la Corona. Princeps enim solus ob Regiæ dignitatis excellentiã, & superioritatẽ fiscum habet, & inter regalia numeratur, c. 1. quæ sint regal. Peregri. lib. 1. de iure Fis. tit. 2. nu. 44. & 53 Palac. Rub. in rubri. de donatio, §. 39. Couarru. lib. 2. var. cap. 9. num. 11. Clarus in praxi crimina. §. vlti. quæst. 80. Mantica de taci conuentio. lib. 11. tit. 18. num. 17.

A cuya diferencia los demas bienes que adquiere el Principe por succession particular, o por industria, se llamã patrimoniales, l. 3. §. 1. C. de quadrien. præscrip. Peregrin. d. lib. 1. tit. 1 num. 6. & 7. vel res dominicæ, l. super creandis, C. de iure Fis. lib. 10. Porque en la adquisicion, y disposicion destos bienes se juzga como particular, l. apud Iulianum 40. §. constat de legat. 1. l. quod Principi de legat. 2. l. 2. C. de quadrien. præscrip. Y assi no toman el nombre de la dignidad, sino de la persona, y se llama patrimonium priuatum, l. 2. C. de offic. com. re priua. lib. 11. l. 2. 3. & 4. C. de fundis Rei. priua. eodem lib. & res Cæsaris d. §. constat. Siendo assi que los bienes del Imperio, son por su naturaleza publicos, como el fin para que se conceden, y assi los llamó Peregrino d. tit. 1. nu. 8. *Patrimonium Principatus*, & *quasi stipendia laboris concessa Principi*, Schrader. de fæudis 4. par. cap. 1. num. 7. *Imperij bona*, Minsinger. Respons. 4. num. 6. deca. 12. *Publicum patrimonium*. Gail. lib. 1. obseruatio. c. 21. num. 16. *res statum imperij, vel superioritatem concernentes*, y en su disposicion no tiene el Principe la libertad que en los que son de su particular patrimonio. *Num.* 3

De

Num.4 De donde se infiere, que estando, como está, prohibida por muchas leyes y prematicas de los señores Reyes de Sicilia la enagenacion de las Tratas, y reuocadas las donaciones que en ella se han hecho, como consta de las Constituciones del Rey don Martin, en el capi t .3. y en las pragmaticas sanciones, cap. 23. del Rey Iacobo, en el cap. 9. del Rey don Alonso, en el cap. 357. y 423. del Rey don Iuan, en el cap. 19. no pueden ser bienes patrimoniales del Principe, sino publicos del Imperio: nemini enim libera rerum suarum administratio interdicitur. l. 2. si quis à parent.

ddd. ante ser grandes

Num. 5 Y no ay necessidad de mas comprobacion, que la que resulta de los priuilegios presentados, en que se califican los bienes de vna y otra donacion por de la Corona, y se reuocan todas las leyes, y prematicas, que resisten à su enagenacion, y à la forma de su despacho, vt patet ibi. *Possint extrahere duas Salmas prædictorum hordei, vel leguminis francas, liberas, immunes, & exemptas à solutione omnium iurium tractæ noui impositi cuiuscunque, tareni, & aliorum quorumcunque, quæ pro expeditione extractionum, & venditionum nostræ Regiæ Curiæ, & patrimonio ad præsens solui solent, & in posterum soluentur, & à solutione cuiuslibet alterius iuris impositi, siue imponendi*. Et ibi: *Non obstantibus quibuscunque pragmaticis, capitulis, ordinationibus, & statutis dicti Regni, & officij magistri Portulani contrarium disponentibus*. Y en el priuilegio de la comutacion, ibi: *Et assignamus, ac solui, & satisfieri sibi successoribusque suis prædictis in perpetuum volumus super omnibus & singulis introitibus, prouentibus, gabellis, dohanis, secretijs, alijsque vniuersis iuribus & emolumentis ad nos, Regiamque nostram Curiam, & patrimoniũ in dicto Siciliæ Regno spectantibus & pertinentibus, & quæ spectare & pertinere possũt*: & ibi: *Nõ obstantibus quibuscunque statutis, legibus, pragmaticis, cõstitutionibus, prohibitionibus, præseruationibus, edictis, exeptionibus, prouisionibus, per nos, & successores, aut Proreges nostros, seu locũ tenentes*

tes

tes Generales in prædicto Regno factis, stabilitis, seu faciendis, aut alijs quibuscunque præsentibus fortè contrarijs, aut contrarium disponentibus. Lo qual ni pudiera verificarse, ni prohibirse, sino es en bienes q̃ fueran del Real Patrimonio.

De donde resulta, que siendo bienes propios de la Corona, y como tales deuidos tan solamente à los legitimos sucessores en ella, pudo su Magestad en la felicissima sucession destos Reynos aprehender su possession, con los demas bienes y derechos que en ella se incluyen: asi por la presuncion que le assiste de derecho, como por la resistencia que en su possession haze à los particulares, que como no son capaces de posseerlos, sino es por gracia y concessiõ del Principe, funda su intencion por derecho, y tienen obligacion los posseedores à justificar el titulo de su possession, cap. cùm personæ. §. quod si tales, de priuilegijs, in 6. ibi: *Si verò priuilegium per se sufficiens, quando solo priuilegio se defendunt, vel saltem tale, quod præscriptioni canonicæ causam præstet, cùm præscriptionem allegant, non exhibuerint, vt est dictum (cùm de iure communi ordinariorum intentio sit fundata) sua iurisdictione vti possint in eodem liberè: donec de præscriptione canonica, vt præmissum est, fecerint plenam fidem*. Cap. Ordinarij, de offic. Ordin. in 6. cap. ad decimas, de restitut. spoliat. l. 2. tit. 1. lib. 4. Recop. Abb. in cap. cùm venissent, num. 8. de institut. vbi Anton. de Butrio, & Imola. Idem Abb. in cap. constitutis, num. vlt. de electlon. Ioan. Andr. in d. cap. cùm personæ, num. 6. Monachus num. 3. Ancharran. num. 6. donde resuelue, *Quòd lite pendente potest possessor, contra quem facit ius commune, turbari, & violenter expelli*: & inferius ibi: *Nota, quòd contra illum, qui se prætendit exemptum præscriptione, potest Ordinarius exercere iurisdictionem suam, quousque ille, qui se præscriptione tuetur, de ipsa docuerit*. Y da la razon Baldo in l. [illegible]s eius, num. 2. C. de probat. *Quia possessio, quæ infringit possessionem, non iuuat possessorem*. Innocent. in cap. si diligenti, de præscription. num. 3. & 7. Alexand. consil. 219. num. 17. lib. 6. Afflict. in constitut. lib. 1. rubr. 91. num. 2. Donde pone

Num. 6

por

por limitacion a la ley cogi. C. de petitio. hære. *nisi quis possideret ea quæ sunt de iuribus regalibus: tunc tenetur ostẽdere titulum suæ possessionis, quia ista non possunt possideri sine commissione Regia.* Rebuf. ad constitutio. Galli. to. 3. de materijs possesso. artic. 2. quæst. 2. num. 26. donde auiendo dicho, que las Curias de Francia amparã a los posseedores, aũque en el juyzio possessorio se reconozca, obsta al despojado notorio defecto en la propriedad, contra la regla del capitulo ad decimas de restitutio. spolia, añade que no se admite esta doctrina en el que possee bienes de la Regalia, y en el num. 28. concluye, *ad hæc est regula in Regno trita, quòd Rex nusquam litigat disaisatus, idest sine possessione*, quem sequitur Couar. cap. 17. practic. num. 6. ibi: *Etenim Rex nusquam litigat sine possessione in his, quæ sibi vt Regi, summo iure conceduntur.*

Num. 7 Y en el que tiene causa del Principe, que aya de gozar del mismo priuilegio lo defiende Philipo Probo, de iure regaliæ, quæst. 44. num. 1. affirmans, *quòd pendente lite ratione prouisionis iure regaliæ factæ contra eum, qui habet prouisionem ordinariam, dabitur regalistæ possessoriũ, & sic litigãt saisiti ob fauorem regaliæ.* Renato Chop. lib. 3. de domanio, tit. 10. num. 3. refiere las constituciones de Francia, *quibus iudicium domanij redhibitorium præscribitur ab iniectione manus Regiæ esse inchoandum, nec manum ipsam litigio pendente à fundis summouẽdam, nisi maxima, & æquissima ratione iudicanti videretur temporaria illorũ possessio quædam priuatis permittenda, quod ita demun obtinet si summatim patuerit fiscalem rem esse, ac sceptrorum patrimonialem, nempe in iurisdictionis controuersia, vel publici vectigalis, ac portorij: nã hoc casu à publica controuersæ rei sequestratione licet auspicari regio iure*, y en los numeros siguientes refiere muchos casos, en que sin auerles aprouechado la possession de largo tiempo, fueron desposseydos de los bienes que tenian del patrimonio Real durante el pleyto sobre la justificacion de su titulo, Capici. decis. 77. num. 6. vbi loquitur in quasi possessione exigendi vectigalis, *quo casu* (inquit) *quasi*

si possessio non prodest, nisi de titulo doceatur, quia ista sunt accidentia, & nõ sunt iusta, nisi iustificentur, quod notant Petrus, & Cinus in l. si solemnibus, C. de fide instrumẽt. & Bart. in l. Herennius, C. de decurio. y en el nu. *1.* refiere por primera limitaciõ a la regla, *spoliatus ante omnia debet restitui: vt non procedat quãdo de iure communi esset fundata præsumptio iniustæ possessionis contra agentem ad recuperationem illius possessionis, vt est in eo, qui peteret se restitui in quasi possessione decimandi in aliena diœcesi.*

Lo qual procede sin diferencia de personas, ni estados: porque a todas comprehende el priuilegio fiscal, y la incapacidad de posseer bienes de la Corona, sin embargo de estar cõstituydas en qualquiera dignidad secular, o Eclesiastica, l. 3. tit. 1. lib. 4. Recopil. ibi: *Y podemos compeler y apremiar a los Perlados, que simplemẽte muestren ante nos su derecho, si alguno tienen sobre la jurisdicion que en nuestros Reynos a nos pertenece.* En cuya interpretacion Palacios Rubios in repetitio. cap. per vestras de donatio. inter. notabi. 2. §. sed est pulchra dubitatio. num. 43. infiere: *quòd si Rex, vel eius officiales reassumant sibi iurisdictionem, & non permittant Prælatis Ecclesiarum laicorum bona, vel personas capere, nullo modo restituentur Prælati in sua quasi possessione, nisi euidenter docuerint, quòd iurisdictionis possessionem legitimè sint assecuti, quia eam occupasse iniustè verisimiliter præsumitur, cùm proueniat ex loco, & personis Regi subiectis, & in suo Regno constitutis, sitque manifestum, nisi aliud ostẽdatur, eam de iure communi ad Regem pertinere, vt est casus in dicto cap. ad decimas.* Didacus Perez in l. 6. tit. 13. lib. 3. ordinamen. & melius in l. 2. tit. *1.* glos. *1.* versic. quæro si est dubium, donde dize, que auiendo diferencia entre vn Obispo, y el juez seglar, sobre cuya es la jurisdicion: pertenece a su Magestad, y a sus juezes supremos el conocimiento, por la presumpcion de derecho, que le assiste en el exercicio della. Y es de nuestro caso, si bien en terminos de mayor dificultad, la decisiõ del Senado de Portugal que refiere Caucdo 1. par. decis. 15. in principio, donde dize, que el procura-

Num. 8

dor

dor de la Corona de aquel Reyno puso demanda ante vn Oydor del Real Consejo, de mandamiento del señor Rey don Iuan el Tercero, al señor Cardenal Infante Arçobispo de Lisboa, sobre cierta jurisdició (de la Corona) que posseya: y auiendo opuesto excepcion de incompetencia, *admissa non fuit, sed pronunciatum, quòd respondere tenebatur in Iudicio Regio, cum ageretur de iurisdictione Regia.* Y auiendo sucedido en el Reyno el Rey don Felipe Segundo nuestro señor se dudó, si se podria tomar en su nombre possessió de la dicha jurisdicion, y se determinò que podia sin embargo de la litis pendencia, (que es la que en aquel caso hizo la dificultad) *quia Rex non dicitur aliquem spoliare, quando vtitur iure suo, nec interuertit possessionem possessoribus, quando sua vtitur regali potestate.*

Num. 9 Y en qualesquier derechos pertenecientes a su Magestad, que se pueda constituyr en possession dellos, por tener fundada su intencion contra los particulares posseedores, hasta que muestren titulo suficiente, lo defienden Gregorio Lopez in l. 1. glos. 1. tit. 18. par. 2. Menes. in l. altius, num. 3. & 4. C. de seruituti. Mench. controuer. illustri. c. 85. cum sequen. Xuarez alegatio. 7. num. 7. Boeri. decis. 8. num. 3. Valas. de iure emphiteu. quæst. 8. num. 27. Couar. lib. 1. variar. c. 16. Otalora de nobilita. 3. par. principi, cap. 2. num. 7. Cauc. 1. par. decis. 120. num. 3.

Num. 10 Lo segundo, quando su Magestad no pudiera por su derecho propio restituyrse en la possession de que estaua despojado su Real patrimonio; el conocimiento de causa, y decreto judicial, que precedieron a la cedula del secresto, la justificaron. Pues, como es notorio, se formò junta por cedula de su Magestad de personas muy graues, y doctas de todos Consejos, en que auiendose reconocido los priuilegios del señor Cardenal Duque, se mandò hazer la reintegracion, y secresto de los reditos, como parece por las rubricas de la comission que se despachò a Domingo de la Torre escriuano mayor de rentas. Vnde succedit regula l. justè possidet de adquiren. posses. l. permisceri 52. §. species

eodem

lidad de los bienes, ni el modo de la reintegracion, ni la facultad legal excluyeran la violencia de la possession, es preciso, que el despojado prueue su possession contemporanea al despojo, l. 1. §. *Interdictum autem hoc nulli competit, nisi ei, qui tunc, cùm deijceretur, possidebat; nec alius deijci visus est, quàm qui possidet.* de vi, & vi armat. cap. cùm Ecclesia Sutrina, ibi: *Per quæ constare dicebant eos electionibus tribus Episcoporum (qui Ecclesiæ Sutrinæ vltimò, & immediatè præfuerant) cum Canonicis Cathedralis Ecclesiæ affuisse:* iuncto ibi: *Clericos sæpe dictos in eam quasi possessionem, quam ante controuersiam motam habebant, reducentes:* de causa posses. & propriet. probant multis, Boër. decis. 238. Menoch. in præludijs de recuperan. num. 1. Mascard. de probat. concl. 1327. Gabriel. lib. 5. commun. concl. 5. n. 85. nam qui non possedit, spoliatus dici non potest, regula l. manumissiones, de iustit. & iur. l. decem, de verbor. obligat. Abb. in cap. ex parte, num. vlt. de restitut. spoliat. Ripa in l. 5. §. nihil commune, num. 81. de acquiren. posses. Corneus consil. 8. num. 2. lib. 1.

Esta possession no la puede probar el señor Cardenal Duque, porq̃ la reprueua la l. 3. tit. 10. lib. 5. Reco. donde auiẽdo dado forma à la donaciõ remuneratoria (q̃ consta no auerse guardado en el priuilegio de las quinze mil Salmas, ni el de su comutacion) añade. *Y si en otra manera la tal donacion, ò merced se hiziesse contra la forma susodicha, que qualquier alienaciõ que se hiziesse, por esse mesmo hecho fuesse ninguna, y de ningun valor y efecto, y el donatario, ò sus sucessores y herederos no pudiessen por tal titulo adquirir ni ganar los tales bienes, ni à ellos pudiesse passar el señorio y possession, y por ningun curso ni lapso de tiempo lo pudiessen prescribir, mas siempre quedassen y fincassen en la Corona Real, y della no se pudiessen apartar.* Cuya decision, demas de tener autoridad inconcusa por la de su Legislador, por ser la materia sobre que cayò justa, obligatoria, y concerniente à la conseruacion del Reyno, y publica vtilidad de los vassallos, tiene fundamentos muy juridicos. *Num. 14*

Por-

Num. 15 Porque si se considera en fuerça de ley, como tiene poder para transferir el señorio y la possession, sin que interuenga acto natural de entrega, ni de aprehension, l. cùm pater. 72. §. surdo, de legat. 2. l. à Titio. §. 6. de furtis. l. commissa, de public. & vectigal. l. raptores, C. de Episcop. & Cler cap. 2. de consuetudin. l. 45. Tauri, Bart. in l. licèt, num. 2. C. de acquir. posses. Bald. in l. vlt. num. 8. C. de sacrosanct. Eccles. Abb. in cap. cùm venissent, num. 14. de restitut. spoliat. Alexand. consil. 24. num. 2. volum. 3. Afflict. decis. 299. num. 4. Tauristæ in d. l. 45. Assi tambien puede impedir el señorio y la possession, inhabilitando las personas, ò irritando la materia del contrato, l. iuris gentium. §. Prætor ait, & §. generaliter, de pactis, l. si quis inquilinos, §. vlt. de legat. 1. l. non dubium, ibi: *Nullum enim pactum, nullam conuentionẽ, nullum contractum inter eos volumus videri subsecutum, qui contrahunt lege contrahere prohibente:* & ibi: *Hoc est, vt ea, quæ lege fieri prohibentur, si fuerint facta, non solùm inutilia, sed pro infectis etiam habeantur: sed etsi quid fuerit subsecutum ex eo, illud quoque cassum, atque inutile fore censemus.* C. de legibus: legis enim virtus est imperare, vetare, permittere, punire: l. legis virtus. 6. de legib. docent post Bart. Imol. Alexand. & Ias. scribentes in l. cùm lex, & in l. si quis pro eo de fideiussor.

Num. 16 Y no obsta la regla de la ley 1. §. si vir vxori, de acquiren. posses. cum alijs citatis à Gomez. in d. l. 45. Tauri, num. 23. Matien. in d. l. 3. tit. 10. glos. 9. num. 4. donde el contrato prohibido por la ley, vale para transferir la possession, quia traditio, & possessio, quæ ab ea causatur, facti sunt, hæ autem infectæ nulla constitutione effici possunt, l. in bello, 12. §. factæ, de capt. & post limin. reuers. Porque se responde, que en el caso de aquel texto solo està prohibido el contrato, y no la possession, como en nuestra ley: y quando no lo estuuiera, es vna possession, quæ nullum iuris intellectum, seu effectum habet, sed remanet dumtaxat in terminis naturalis traditionis.

Num. 17 Y si la ley del Reyno se considera en la parte que tiene

de

eodem titu.l.iniuriarum 13.§.si quis me de iniur. l.1. ne vis fiat ei. Ripa in cap.sæpe num.87.de restitutio. spolia. Capi. decis.69.num.14.Paris. consil.99. num. 18. lib.4. Menoch. consil.104.num.74.lib.2. Y quando huuiera sido violenta la dicha aprehension, y viniendo autorizada con firma de su Magestad, quando faltaran las de sus juezes, impidiera el exercicio de los interdictos restitutorios, vt probauit Bald. consil.345.num.4. volum. 1. vbi asserit, *expulsum per vim ab eo, qui habet priuilegium à Principe, non posse agere possessorio recuperandæ, quia dicitur expulsus authoritate magni prætoris.* Alberi. in l.si de vi in fine de iudic. quem multis relatis sequitur Afflict. decis. 361. num. 12. & in constitutio. Neapoli.tit.de violen.circa possessio.num.59. Ruin. consil. 49.num.11.lib.4.Gratus consil.76. volu.2. Boer. decis.238. Gabriel.to.3.commun.lib.5.tit.de restitutio. spolia. conclu. 1.num.107.& 188.vbi resoluit, *spoliatum Principis authoritate restitutionis beneficio non gaudere.*

Lo tercero, esta reintegracion se hizo en execucion dela ley del Reyno 3. tit.10.lib.5. Recopil. que auiendo prohibido la enagenació delos bienes dela Corona, no guardádose en ella la forma alli espressada: añade, *que sin embargo del tal enagenamiento, el Rey pueda libre y justamente tomar, y recobrar los dichos bienes sin algũ conocimiento de causa.* Lo qual esta asi mismo dispuesto por ley y contrato celebrado en Cortes por el señor Rey don Alonso de Aragon y de Sicilia estando juntos en parlamẽto los tres Estados Eclesiastico, Militar, y Real, en la Iglesia mayor de la ciudad de Palermo, en el capit.357. en que auiendo prohibido la enagenacion de los bienes de aquella Corona, añade: *Et si forte qualuncha persona si impetrasse, oi obtenisse tale alienatione, venditione, oi concessione deli dicti regalij, & officij, ipsofacto sia nulla, & irrita, & seneza altra decretatione, non obstante qualsiuogla altro priuilegio incontrario facto, oi dafari, & lu impetrãti, oi obtinenti incurra a la pena de la publicatione de tutti soi beni: & decetero sia inhabile, & incapace in perpetuum a tali officio.* Y el señor Rey don Iuan de Aragon y de Num. 1.

Sici-

Sicilia en el cap.19. añade, que à ſemejantes enagenaciones *impunè, & manu armata poſsit reſiſti ſine pœna, & infamiæ nota*.

Num.12 Planè, quòd quis tanquam legis executor & miniſter facit, licèt propriam vtilitatem contineat, extra pœnam eſt, & violentiæ notam, l. creditores: *Qui non reddita ſibi pecunia conuentionis legem ingreſsi poſſeſsionem exercent, vim quidē facere non videntur*. C. de pignor. vbi Bart. num. 20. Salicet. num. 9. Neguſan. de pignor. 4. par. princ. num. 10. concinit l. 11. tit. 13. part. 5. l. 1. tit. 12. lib. 5. Ordinam. ibi. *Ordenamos y mandamos, que ningun hombre ſea oſado de prender à otro, y ningun concejo à otro, por coſa que diga que le deue, y le aya de cumplir, ò le fazer, ò de prender alguno por deuda que otro deua, ſaluo ſi lo pudieſſe hazer, porque la otra parte ſe obligò y le dio poder para que le pudieſſe prendar*. l. deuotum. 5. C. de metatis, & epidemijs, lib. 12. ibi: *Licentiam enim domino, actori, ipſique plebi ſerenitas noſtra commiſit, vt eum, qui præparandi gratia ad poſſeſsionem venerit, expellendi habeat facultatem, nec crimen aliquod pertimeſcat: cùm ſibi arbitrium vltionis ſuæ ſciat eſſe conceſſum*. Innocent. in cap. ex parte, in princip. de verb. ſignific. ibi: *Non eſt hic iudex in cauſa ſua, ſed executor pœnæ, quia bene poteſt quis eſſe in ſua cauſa, quia recuſari non poteſt, ſup. de appellat. cap. nouit*. Lucas de Pen. in d. l. deuotum, num. 6. vbi reſoluit, quòd qui interficit bannitum permiſsione ſtatuti, aut foriudicatum in Regno permiſsione conſtitutionis, peccare non dicitur; leges enim ſunt, quæ puniunt delinquentes, non qui eas exequuntur. Nata conſil. 563. num. 36. lib. 3. Caualcan. deciſ. 36. 3. par. num. 6. quos ſequitur Barboſa in l. ſi de vi. nu. 342. de iudicijs, donde añade, que como en eſtas execuciones permiſsiuas de la ley no ſe requiere autoridad judicial, no es neceſſario preceda para ſu juſtificaciō ſentencia declaratoria: *Argum. l. quæ ſub conditione. §. vlt. & ibi Bald. de condit. inſtitut. latè Felin. in cap. Rodulphus, num. 38. de reſcript. aſſerit receptum. Milanen. deciſ. 17. num. 65. 2. par.*

Num.13 Lo quarto. Quando ni la autoridad del Principe, ni la calidad

de contrato, no es de menor eficacia para excluyr los efectos de señorio y possession, en el que contra su prohibicion pretende retener los bienes prohibidos de enagenar: porque aunque la opinion mas comun no da fuerça al pacto de no enagenar, incluso en el contrato, para impedir la traslacion del señorio, sino solo à produzir accion ad interesse en caso de contrauencion, l. ea lege, C. de cond. ob caus. l. si quis ita, §. ea lege, de verb. obligat. l. si sterilis, 21. §. si tibi, de action. empt. l. 43. tit. 5. part. 5. Bart. in l. si filius familias, §. diui, num. 14. Ripa num. 85. de leg. 1. Gomez in l. 40. Tauri, num. 13. Mencha. de succes. creatio. lib. 1. §. 10. num. 82. Gutier. in repetit. l. nemo potest, de leg. 1. num. 24. Pero quando el que prohibe la enagenacion, reserua para si algun derecho real en la mesma cosa, impeditur dominij translatio, l. si creditor, 7. §. vlt. de distract. pign. l. vlt. tit. part. 5. tenent sup. citati, Tiraquel. de retract. §. 3. glos. vnica, num. 2. Boër. decis. 42. num. 4. Xuar. allegat. 9. num. 14. refert plures Salzed. in addition. ad Bernar. Diaz, regul. 208.

Y la razon es, porque en concurso de derechos reales tiene el primero prelacion, para que en su perjuyzio no pueda surtir efecto el segundo contrato, por la regla: *Qui prior:* y si solo el derecho de hipoteca basta à impedir esta translacion, quanto mas obrarà el derecho pleno de propiedad, y possession, que se reserua en la ley del Reyno, que no contenta con prohibir la enagenacion, dispone, finquen siempre los bienes de la Corona vnidos à ella inseparablemente. Y esta reseruacion no es necessaria en los contratos que el Principe celebra; porque, como dize Chassan. in consuetud. Burgund. rubr. 11. §. 3. num. 10. *Tales contractus habent vim legis, l. penult. C. de dona. inter. l. Cæsar, de publica. & ideo cùm prohibitio facta à lege impediat dominij translationem, ita videtur idem esse in contractu Principis, qui habet vim legis: istud tenet Claud. de Aquis in d. l. ea lege, in 6. colum. qui dicit istud esse de auctoritate Cini, Bald. Salicet. in dicta l. ea lege.* Num. 18

Supuesta pues la autoridad de la ley en impedir los efe- Num. 19

ctos de señorio y possession enel que contra su prohibicion pretende retener los bienes dela Corona, no se puede dudar de su intencion en palabras tan claras, ni fundar possession en titulo que la ley impugna cō clausula de decreto irritante, cuius potestas ea est, vt non solum titulum, verū & possessionem ex eo causatam conuellat, licet diuturno vsu munita sit, dicta l. non dubium, l. non plures, C. de sacrosan. Eccles. cap. 2. de præben. cap. si eo tempore de election. lib. 6. ibi: *Præsenti constitutione sancimus, quòd licet reseruatio, inhibitio, & decretum non afficiant electionem, aut alia, quæ procedunt: afficiant tamen vt omni effectu careant, quæ post modum sequuntur.* Puteus decis. 180. num. 2. lib. 3. ibi: *Tamē domini dixerunt, quod solum decretum irritans positum in reseruatione clausulæ in corpore iuris, aut super certo beneficio, est illud quod inficit titulum, & possessionem.* Socin. in l. rem quæ nobis, num. 29. ff. de adquiren. possess. Paris. consil. 12. nu. 19. volum. 4. Anton. Gabriel to. 3. commun. tit. de clausulis conclu. 3. num. 50. Hieronimo Gonçalez in regula 8. glos. 67. num. 46. Bertran. consil. 242. num. 4. volu. 2. Rota lib. 2. diuersorum decis. 189. num. 4. ibi: *Habet decretum irritans, quòd inficiat possessionem, & omnes Iuris effectus illius tollat.* Ludolphus Schrader. consil. 4. lib. 1. nu. 164. Farinaci. decis. 666. num. 2. lib. 1.

Num. 20 Y en terminos priuilegiados de despojo, decidio la Rota que no era restituyble, ni manutenible la possession del beneficio en que auia reseruacion expressa, *quia erat datum de regula habente decretum irritans, quod inficit nedum titulū, sed etiam possessionem*, 3. par. diuersorū lib. 1. decis. 99. & lib. 2. decis. 122. Puteus decis. 99. 1. par. Æmilius Veral. decis. 345. 3. par. num. 2. ibi: *Quod decretum irritans impedit restitutionem Cassador decis. 3. de iudic. & decis. 8. de priuile. & latius super regul. decis. 2. de vnion. & de reseruat. decis. 7. num. 3. & prouiso ab ordinario obstant reseruatio, & decretum, quæ titulum, ac omnem ipsius possessionē taliter inficiūt, & discolorant, vt faciant quòd talis, neque posit dici aliquā possessionem habuisse Rota decis. 7. in antiquis. Cassado. decis. 1. & 2. de restitut. spoliato.*

Y

Y siendo, como es, inutil la possession en su principio, no puede el discurso de largo tiempo calificarla, porque el decreto irritante excluye qualquier vso contrario. Puteus decis. *1*. par. *1*. Schra. dicto consil. 4. num. *179*. ibi: *Indubitati iuris est, quod eo casu, quando lex, siue illud, quod legis vigorem habet, possessioni resistit, quis nullius temporis, nec immemorialis quidem lapsu se tueri vel iuuare possit*, dicit cómunem Gabriel lib. *5*. tit. de præscriptio. conclu. 1. num. 16. Y la razon es, porque aunque la prescripcion inmemorial, es tan fauorecida en derecho, no tiene fuerça de titulo quando cae sobre possessorio inhabil, Puteus decis. *365*. num. 5. lib. *1*. Aretin. consil. 72. num. 46. Abb. in cap. licet Heli, nu. 24. de simonia, Felin. in c. illud, num. *9*. de præsumptio. Rebuf. de pacifi. possesso. limitatio. 4. num. 206. refert plures Stephan. Gracia. 2. par. disceptatio. foren. cap. 283. num. 5. & 22. Num. 21

Conforme a lo qual estando prohibida esta enagenació por ley, por contrato, por juramento, con clausula de decreto irritante, que anula, no solo el titulo, sino tambien la possession: es preciso, que la donacion siguiente tenga en todo nulidad, sin que pueda considerarse possession juridica, en cuya virtud le cópetan al que se dize posseedor los interdictos restitutorios, titulus enim nullus, pro non titulo est, & profecta ab eo possessio. Vnde perinde est, ac si titulum non exhibuisset, l. quoties, *inique cautum est, perinde est, ac si cautum non esset*, ff. qui satisda cogan. l. nec vllam ff. de petitio. hæredi. par enim est, eademque ratio aliquid non fieri, vel illegitimè fieri. l. nulla, ff. de authori. tuto. l. quamuis, §. si conuenerit vbi Bart. ff. ad Velleia. l. nó putauit, §. non quæus ff. de bono. posse. contratab. cap. nisi de concessio. præben. Bal. in l. si vt proponis, nu. 3. C. quomos. & quando iu. Iaso. in l. *4*. §. condemnatum, num. *7*. ff. de reiudic. Afflict. decis. 228. num. 2. latè Andre. Gail de arrestis, cap. 4. nu. 13. & sequen. Roland. cons. *9*. num. 47. lib. 3. Y lo mismo se reputa en derecho el no ser, que el ser inualido, l. si aut nullam, vbi Bald. C. de legiti. hære, y en razon de titulo no daña tanto el no presentarle, como exhibirle ilegitimo, porque excluye Num. 22

la

la presumpcion, que tuuiera por si la possession, a no constar del vicio, Bellamera decis. 287. Anton. Faber. diffinitio. 5. C. de sacrosan. Eccles.

Num. 23 Quibus consequens est, que tratando su Magestad en el principio de su Reynado de aprehender la possession destos derechos, con los demas bienes de su Corona, no puede hazerle oposicion legitima el que insiste en titulo reprouado, l. vlti. C. de edicto diui Adria. Gozadi. consil. 93. num. 6. Beroius, consil. 60. num. 4. lib. 2. Roland. consil. 2. num. 47. lib. 3. ni alegar possession, que no puede ser justa de injusto titulo. Egregie Marian. Socin. in cap. 1. num. 68. & sequen. de causa possessio. & propric. donde pone por regla general, *quòd vbicumque deficit potestas in conferente, nō dicetur possessio colorata, per id quod habetur in cap. illa ne sede vacan. & sequitur Lapus, allegatio. 3. vbi etiam dicit, quòd idem est, quando esset facta ab ordinario collatore, cuius, propter inhibitionem, vel decreti appositionē in literis, manus ligatæ sunt, de quo plenè per glosam in cap. si solent in 2. par. de concessio. præben. lib. 6. nam etiam hoc casu non dicetur possessio colorata, quod est valde notandum.* Y añade, que aunque se confirme la gracia por el Principe en forma comun, no toma color la possession. Y tratando desta enagenació en los terminos de la ley del Reyno. Mencha. lib 4. controuer. vsu frequen. cap. 10. num. 27. dize que el posseedor no estara seguro en el fuero interior, si en la donacion no se obseruò la forma de la ley, por ser injusto el titulo, y que, *nec voluntas Pricnipis alienantis, illique legi derogantis quicquam prodesse videatur, etiam si sit iurata, cùm illa prohibitio emanauerit in vtilitatem Regni, & reipublicæ, non ipsius Principis, qui suas vtilitatis prætermittere, & lædere potest: alienas vero nō vtique, & vt ius alterius tertij lædere, etiam per interuentum iuramenti non posset, ita etiam & longèminùs poterit lædere ius reipublicæ.* Todo lo qual se verifica en nuestro caso, por la prohibicion general de todos los Reynos, y particular de las leyes de Sicilia, y Castilla, que resisten a esta enagenacion, reprouando con clausula de decreto irritante la pos-

sesion

ſeſsion que en virtud della ſe obtuuiere, dicta l.3.tit.10.a cuyo tenor y forma ſe remitio el Rey dõ Felipe Tercero nueſtro ſeñor en la promeſſa, y juramento que hizo en Cortes el año de 599. de no enagenar derechos algunos pertenecientes a ſu Real Corona.

Lo quinto, contienen los priuilegios preſentados otros defectos que los impugnan, y dexando los que ſe reduzen a preſumpcion, y prouança, ſolo referir los que tienen notoriedad por los autos, ſin detenerme a otra comprouacion, por ſer ſobrada para eſte articulo, y eſperar ocaſion mas propria. *Num.* 24

Lo primero, tienen manifieſta contradicion los priuilegios con los decretos originales de ſu Mageſtad (a que ſe deue eſtar, como a protocolo, y eſcritura matriz, eſcrita, y firmada de ſu Real mano) porque auiendo en ellos declarado ſu voluntad, y expreſſado las clauſulas que ſe auian de poner en el priuilegio, ſe ſupuſieron otras muchas de tan diferente eſpecie, tan fuera del comun vſo, y con tanta afectacion, que deſcubre en todo la mano y diligencia de la parte contra los Reales decretos. *Num.* 25

Lo ſegundo, auiendo eſpecificado ſu Mageſtad por cauſa de la remuneracion los ſeruicios que auia recibido y recibia del ſeñor Cardenal Duque: inſertaron en el priuilegio los de todos ſus predeceſſores con menuda, y afectuoſa relacion, no auiendo tenido en ellos motiuo la voluntad de ſu Mageſtad. *Num.* 26

Lo tercero, conſta del miſmo priuilegio, que los ſeruicios referidos auian tenido en ſu tiempo remuneracion de los ſeñores Reyes a quien ſe hizieron. Y que los que en dos años auia hecho a ſu Mageſtad el ſeñor Cardenal Duque, eſtauan gratificados con el titulo de Duque de Lerma, con los oficios de Camarero mayor, Cauallerizo mayor, Mayordomo mayor: con auerle hecho del Conſejo de guerra y Eſtado: con la merced de las eſcriuanias de Seuilla, cuyo precio importò dozientos y cincuenta mil trecientos y ſeſenta y quatro ducados, como conſta de teſtimonio dado *Num.* 27

por Pedro Galuan escriuano publico en la ciudad de San-Lucar de Barrameda à tres dias del mes de Abril, de mil y seyscientos años. Esto sin otras muchas gracias y donaciones, que precedieron à la de las quinze mil Salmas.

Num. 28 Lo quarto. Vna de las causas principales, que se insertò en el priuilegio para justificar la donacion, fue la recompensa que su Magestad tenia obligacion à dar al señor Cardenal Duque, como à decendiente legitimo, y sucessor en la casa y mayorazgo de don Diego Gomez de Sandoual Adelantado mayor de Castilla, à quien el señor Rey don Iuã el Segundo mandò restituyr ciertos lugares, de que le auia desposseido, y por la carta executoria, que està presentada en este pleyto, parece que seys meses antes de la fecha desta donacion se auian despachado sentencias de vista y reuista, por las quales se mandò hazer la dicha recompensa, cuyo principal y reditos importaron quinientos y ochenta y siete mil ducados.

Num. 29 Lo quinto consta, que en veynte y vn dias del mes de Enero del año de nouenta y nueue, estando el Reyno junto en Cortes en el Palacio Real desta villa de Madrid, su Magestad del Rey dõ Felipe Tercero nuestro señor jurò y prometio à las Ciudades destos Reynos de no enagenar bienes ningunos, ni derechos pertenecientes à su Real Corona, si no es en los casos, y guardando la forma de las leyes de Partida, y la ley del señor Rey don Iuan el Segundo, de que està hecha relacion: y no parece se le hizo relacion à su Magestad deste juramento y primera obligacion.

Num. 30 Lo sexto. La suerte principal desta donacion, por la estimacion en que la valuò el priuilegio, importò vn millõ quatrocientos y quarenta mil ducados, que con los reditos que se han causado sube à tres millones. Y como consta de la cõcession de millones, con que este Reyno siruio a su Magestad el año de seyscientos, el Real Patrimonio estaua tan exhausto y consumido, que faltaua en el, consignacion para los gastos de la Casa Real, para los salarios de los Consejos, y defensa de las fronteras.

Y si

Y si en lo referido ay sobrada justificacion para restituyr- *Num. 31*
se el Real Patrimonio en los bienes desta donacion, de que tan sin causa està despossehido: mucho menos bastara para sustentar el secresto de los reditos, que se hizo en virtud de la comission que se dio al dicho Domingo de la Torre Rucabado, principalmente auiendose mandado hazer con calidad, que el señor Cardenal Duque fuesse oìdo en todas sus defensas, y excepciones, assi en possession, como en propiedad con termino de treynta dias, que fue lo mesmo q̃ citar le para la causa: Iaso in l. nec quicquã. §. vbi decretum, n. 5. de offic. Procons. Alexand. in l. si prius, de noui oper. nuncia.

Y para conceder el secresto basta por causa la conseruacion del derecho del actor en reditos de tan gran cantidad, *Num. 32*
que consumidos, fuera muy dificultoso el recobrarlos, assi por la dignidad del señor Cardenal Duque, como por la calidad de los bienes que possee, que son de mayorazgo: l. Imperatores, & ibi Bart. ff. de appellat. Y todos los casos, en que puede ser de peligro la tardança, se exceptuan de las reglas generales: l. de pupillo, 5. §. si quis riuos, ibi: *Prætereà generaliter Prætor cætera quoque opera excepit, quorum mora periculum aliquod esset allatura: nam & hic contemnendã putauit noui operis nunciationem*, ff. de noui oper. nunc. l. 1. de damno infect. l. si quis filio exheredato. §. hi autẽ omnes, vers. quid tamen, de iniust. rup. Abb. in cap. 2. num. 7. & in cap. vlt. num. 8. de sequestr. posses. & fruct. Donde dize, que para conceder secresto lo mesmo es dissipar los frutos, que consumirlos en sus propios vsos, porque igualmente se haria illusorio el juyzio, si al tiempo de la condenacion no tuuiesse el actor de donde cobrar los reditos, por estar dissipados, o consumidos: como en el señor Cardenal Duque se puede verisimilmente presumir, por las muchas necessidades que de su parte se han representado, Angelus de Perusio de sequest. num. 7. Franciscus Curtius 2. notab. num. 9. & quòd sufficiat timor dissipationis probarunt Bart. in l. de pollicitationibus, ff. de pollicitat. Puteus decis. 150. num. 3. par. 2. Lancelot. de attentatis, 2. par. cap. 12. limit. 12. n. 12.

&

& 15. Bernardus Greueus conclus. 147. nu. 4. Capic. decis. 69. num. 27. vbi cum Anchar. & Felin. resoluit, *quòd quando periculum est in mora, potest occupari fœudum vaßallo non citato.* Stephan. Gracia. discepta. foren. 1. par. cap. 114. num. 6. ibi: *quod magis procederet, quando adeßet timor difficilis exactionis, & recuperationis fructuum; quasi tunc etiam cessante fructuum dilapidatione, maior ratio militet apponendi sequestrum.* Puteus decis. 249. num. 3. lib. 3. Rota diuerso. decis. 13. par. 2. Cauedo decis. 35. num. 2. & 3. donde dize, que despues de la guerra de Africa del año de 1578. mandò el señor Rey don Enrique, y luego que sucedio el Rey don Felipe Segundo nuestro señor, que se secrestassen todos los bienes de la Corona, que possían los que auian passado a Africa, en el interin que se hazia aueriguacion de su muerte: y sin embargo de lo que alegaron los interessados contra el secresto, y auer faltado en el la citacion, se mandò hazer por el Senado antes de oyr las partes en lo principal.

Num. 33 Ayuda tambien al secresto el derecho que se reconoce en estos bienes eu fauor de su Magestad, por la presumpció legal, vt eleganter probat Lucas de Pena, in l. deffensionis facultas à num. 27. C. de iure fisci, lib. 10. & in l. litibus, num. 27. C. de agricol. & censi. lib. 11. donde declara, que la regla prohibitiua del secresto procede quando se intenta accion por causa de contrato, quo casu, quia lex non præsumit reũ obligatum nisi probetur, primo debet conuinci, mox ad solutionem constringi, l. 1. C. de prohibi. seques. pecu. o quando la cosa que se pide, puede posseerse indiferentemẽte por actor, y reo: tunc enim potior debet esse causa possessoris lite pendente, & sequestrationi locus præcluditur, cap. 1. de sequestra. posse. pero quando milita alguna equidad en seguridad del derecho del actor, quia reus fructus disipat, vel in vsus suos consumit: o asiste mas el derecho a la possesió del actor, que a la del reo, ha lugar el secresto, egregie Guido Pape, decis. 366. num. 3. affirmans, *non esse manu tenibilẽ possesionem lite pendente, vbi constat de iure fisci, vel est timor dilapidationis fiendæ per poßeßorem: quia tunc debet res ad manus fisci reduci, vel ad manus tertias poni.* A esto

A esto se hazen dos oposiciones, la primera, que el señor Cardenal Duque insiste en priuilegio que se despachò por el Consejo de Italia, y constituyó en Sicilia sobre quinze mil salmas de trigo, el qual despues se subrogò en consignaciones de aquel Reyno, a que no pueden estenderse las leyes de Castilla, ni recibir por ellas impugnacion los titulos presentados. Num. 34

A que se satisfaze con que en todas las disposiciones, assi de contrato, como de testamento se ha de guardar la solemnidad del lugar donde se celebran, no solo respecto de los bienes que en el se hallan, sino de los que estan sitos fuera del territorio, l. lex, l. cum legitimè de statu homi. l. eius qui ff. ad municipa. l. si fundus. ff. de euictio. l. si non speciali, 9. C. de testament. l. 2. C. quemad. testamen. l. 1. C. de emancipa. libe. Bal. in l. in hac, C. de donatio. num. 1. vbi notat quod actus, qui sortitur vires in vno loco, eas extendit, & habet in toto mundo. Y trae por argumento, *quod testamentum factũ Venetijs secundùm statutum Venetiarum cum duobus testibus, cùm sit ibi solemnitatem sortitum, valet, & illi duo testes subscripti sufficiũt vbicumque locorũ*, Goza. cons. 49. per tot. Valas. consul. 182. num. 12. lib. 2. Puteus decis. 351. lib. 1. Ioseph. Ludoui. decis. 76. nu. 8. 2. par. Mieres de maiorati lib. 1. quæst. 66. num. 16. y en el estrangero destos Reynos, que tenga obligacion a guardar la solemnidad del lugar en que haze el acto, lo resueluen Barto. in l. 1. C. de summa Trini. num. 24. Iaso. 1. lectu. num. 40. & 2. lectu. num. 82. & 85. tradit receptum communiter Alexan. consil. 44. num. 20. volu. 5. Gail lib. 2. obserua c. 123. Pereira quæst. 12. Forensi. Surd. decis. 329. num. 26. 2. par. refertque plures Aldera. Mascar. de generali. statu. conclus. 6. num. 22. Donde limita la conclusion precedente, de que el estatuto no obliga a los estrãgeros, *quando statutum non inhabilitaret simpliciter, sed aut solùm loqueretur circa solemnitatem adhibendam in contractu, aut inhabilitaret respectu solemnitatis non seruatæ, quia tunc operaretur, etiam quod forenses contrahetes in loco subiecto statuto, & obligarentur, quia forensis tenetur seruare* Num. 35

illas solemnitates, quas mandat statutum loci, in quo contrahit: idem repetit num. 134. & 182. ibi: & precipue Anton. Faber ad titu. C. de legibus defini. 5. Donde pone auerse decidido assi dos vezes en el Senado de Saboya, *quia generale est* (inquit) *quoties de solemnitate principaliter agitur, non de persona, vt inspiciatur ius loci, in quo sit facta dispositio, siue inter viuos illa fuerit, siue in vltima voluntate.*

Num. 36 Y la razõ es, porque la ley que dispone en la persona del subdito, passa en los bienes, donde quiera que estuuierẽ, como accessorios a la persona, l. si fidei commissum, §. tractatũ de iudicij, l. propter litem, §. licet de excusa tuto, l. magis puto, §. illud de rebus co. Cinus in l. 1. nu. 5. C. de summa trini, & ibi Bart. num. 37. Iaso. 1. lectu. num. 44. eleganter Roma. consi. 39. num. 3. Tiraquel. post leges connubi. glos. 8. nu. 228. Cephal. consil. 309. num. 24. volum. 3. Beroius, cons. 60. num. 31. volum. 2. Surd. cons. 343. num. 1. volu. 3. Manti. de coniectur. lib. 9. tit. 3. num. 14. Franciss. Becius, consil. 1. nu. 8. dicit communem, multis relatis Gabriel. 3. to. commu. tit. de testamen. conclu. 4. num. 2. & lib. 6. tit. de statu, conclu. 8. num. 3. & 21. Donde resuelue, que el estatuto, que inhabilita la persona para contraer, faltando a la solemnidad que se requiere en el acto, incluye los bienes que estan fuera del territorio, celebrãdose en el el cõtrato, late, & vtiliter Lancello. Gallia in consuet. di Alexan. præfatio 8. à num. 6. & num. 11. vbi amplectitur setentiam Barto. quam ab antiquis, & nouioribus magis receptam testatur.

Y quando la prohibicion de las leyes de Castilla, y la forNum. 37 ma que es en ellas se da a las donaciones de los Principes no fuera prorogable a los bienes de los demas Reynos desta Corona: siendo como es tan fauorable su decision, por endereçarse a la conseruacion del patrimonio Real, y a escusar el perjuyzio de sus successores, y contribucion a los vassallos: deue estenderse a ellos su disposicion. Bart. in d. l. 1. nu. 32. versi. in simili. Iaso. 2. lectu. num. 91. Roma. consil. 31. nu. 1. Alexan. cons. 16. num. 1. & cons. 128. num. 2. volu. 1. Curti. Iuni. cons. 9. num. 2. Cephal. d. consil. 309. num. 36. Gregor. in l.

in l.32.tit.9.par.6.verbo,no valdra, Tiraquel. de primogeni. quæst.47.num.2. Y en los estatutos que se conforman con el derecho comun lo resoluieron Bal.in d.l.1.num.85.& 91. Petrus Pekius tracta.de testament.coni.lib.4.cap.10.n.4. y ninguno tan ajustado al derecho vniuersal de todos los Reynos,y del de Sicilia, donde se confirio la donacion, como el que defiende la enagenacion de los bienes del Imperio,vt supra probatum est num.

Y es tanta la fuerça con que el lugar del contrato influye en la disposicion que se presume auerse querido sugetar los contrayentes a sus estatutos,y a la forma que en ellos se pide para contraer. Bart.in l.vt iuris iurandi, §.si liberi,num.5. de ope.liber.Paris.consl.55.nu.25.lib.1. Manti. lib. 3. de taci & ambigu.conuen.tit.8.num.4. donde dize, que en concurrencia del derecho comun,y municipal, está por este la presumpta voluntad de los contrayentes,y da la razon, *nam sicut ius commune videtur tacitè contractui in esse quocumque in loco contrahatur, sicut genus inest singulis speciebus, ita ius municipale,quod derogat iuri communi, sicut species derogat generi,l.de quibus in fine de legibus, Bal.in l.1.num.17. solu.matrim.* Num. 38

Lo segundo se responde, que esta objeccion no es aplicable a nuestro caso, porque la question vtrum statuta forenses obligent, vel ad bona sita extra territorium pertineant, pende en su resolucion de la jurisdicion que el legislador tiene en las personas y bienes sobre que estatuye, l. vlti. de iurisdic.omni iudi.l.3.de offic.præsi.cap.2.§.statuto de constitutio.in 6.Ruin.consil.53.num.14.lib.2.Corneus consil. 7. lib.2.copiose, Aldera.Mascard.dicta conclu.6.à num.1. Y a su Magestad no se le puede negar la potestad de establecer leyes, que comprehendan las personas, y bienes del Reyno de Sicilia,y assi no se puede controuertir el articulo de la jurisdicion. Num. 39

Y si se replicasse, que para impedir la extension de leyes de vnos Reynos a otros, basta que las jurisdiciones sean entre si distintas, aunque esten subordinadas a vn Principe,por la Num. 40

la dotrina de Bart. in l. ſiconuenerit. §. ſi nuda, de ignora. act. vbi ait: *Quòd quando vnum Regnum alteri vnitur non acceſſionis iure, ſed æquè principaliter, iura ſua, nomenque & priuilegia retinet: perindeque cenſetur, ac ſi ſeparata permanſiſſent.* Anchar. conſil. 114. num. 2. Aimo de antiq. temp. 4. p. num. 56. Guiller. Benedict. in cap. Rainuhtius, verb. & vxorem nomine Adelaſiam, deciſ. 5. num. 496. de teſtam. Alber. Brunus de augmen. concl. 5. num. 9. Barboſa in l. heres abſens. §. proinde, art. de foro delic. num. 144. de indic.

Num. 41 Se reſponde facilmente, que la doctrina referida procede en las leyes que miran a las perſonas, y bienes de los ſubditos eſtrangeros: porque aunque el Principe puede en qualquiera parte que eſtuuiere de ſus Reynos, obligarles con ſus leyes, pero las q̃ promulgò antes de la vnion, no los comprehende, ni pierden ſus priuilegios antiguos, ni reciben alteracion la diſpoſicion de ſus contratos, ni la forma de los juizios: pero la ley de nueſtro caſo, es vn contrato del Principe celebrado con las Ciudades deſtos Reynos, de no enagenar los bienes ni derechos pertenecientes a ſu Corona, en que no reſulta obligacion contra perſona eſtraña, ni en la materia de la obligacion ſe incluyen otros bienes que los del Principe. Y para obligarſe, no ſe puede dudar de la juriſdicion, ni reſpeto de la perſona, ni del territorio en que eſtuuieren los bienes: pues ſiendo vno el contrato, y general ſu obſeruancia por derecho de las gentes, es preciſo, que aun celebrado por vn particular produxera obligacion en qualeſquiera Reynos y ſeñorios, por ſer ſuya toda la juriſdicion en la obligaciõ de ſu perſona, y diſpoſiciõ de ſus bienes.

Num. 42 Y a mayor abundamiento, y para eſcuſar la ſatisfacion a algunas replicas, que pudieran hazerſe, a que no es juſto dar lugar en articulo tan ſumario, como es eſte. Quando no ſe vuiera de calificar eſte priuilegio por las leyes de Caſtilla, en las del Reyno de Sicilia eſtà eſpreſſa ſu reprobacion con mayor generalidad, con mayores penas, y cauſas que aprietan mas la obligacion: porque el ſeñor Rey don Alonſo en el cap. 357. y 407. de las Cortes que tuuo con aquel Reyno,

no, jurò y prometio por si y por sus sucessores, de no enagenar ningunas ciudades, castillos, tierras, gabelas, ni reditos pertenecientes a su Corona, aunque ocurriesse graue y vrgente necessidad, irritando qualquiera enagenacion que se hiziesse en su contrauencion, ò vso contrario: *Etiam si pluries, vel millies esset in contrarium iudicatum.* Y declarando por subrepticia la gracia, sin embargo que contuuiesse clausula de potestad absoluta, incluyò todas las enagenaciones, aunque procediessen de causa onerosa, impuso pena de confiscacion de bienes a los que por qualquier titulo obtuuiessen bienes del patrimonio, abdicò de si la facultad de dispensar en estos capitulos, y para mayor irreuocabilidad del cõtrato, siruio el Reyno a su Magestad con ciento y veynte y cinco mil florines, con que queda impugnado este priuilegio, sin que en la calidad de los bienes, ni de las enagenaciones, ni de las causas pueda quedar escrupulo: y quando le vuiesse, dize el cap. 406. de las mesmas Cortes: *Che, scadendo dubitatione alcuna supra lo intellecto de li predicti capituli, che tale dubitatione si debia interpretare, & determinare in fauore de lo dicto Regno. Placet Regiæ Maiestati.* Y en la obligacion no pueden imaginarse clausulas de mayor firmeza, ni causas que mas la justifiquen, y perpetuen.

La segunda oposicion consiste en auerse hecho esta reintegracion y secresto, sin auer precedido citacion de la parte interessada, que siendo el fundamento del juizio, y la parte mas sustancial del, no pudo sin ella tener consistencia alguna, l. de vnoquoque. ff. de re iudic. l. nam ita diuus. ff. de adoptio. l. si quando. C. de testamen. sin que en esta parte pueda el Principe dispensar, por no estenderse su poder a derogar el derecho natural, en que se funda la citacion, cap. 1. de causa posses. & propriet. Clement. Pastoralis. §. cæterum, de re iudic. Abb. in d. cap. 1. Bald. in l. cùm fratrem. C. de his quibus vt indig. Maran. in spec. 6. par. tit. de citatio. in princ. Couarr. practic. cap. 23. num. 6. Num. 43

Pero como es conocida la regla, lo es tambiẽ entre otras muchas limitaciones vna, que en los casos notorios no re- Num. 44

quiere citacion, por quanto en ellos falta la razon natural de defensa en que se funda, cap. quæ lotharius 2. quæstio. 1. ibi: *In manifestis enim calliditati accusantiũ nõ opprimitur reus, nec tergiuersatione proprium crimen celatur, cum culpa sua oculis omnium sponte se ingerat, atque omnino in talibus iudiciarius ordo non requiritur: quod id eo tãtum institutus est, vt nec innocẽtia insidijs pateret aduersantium, nec culpa delinquentium sententiam effugeret iusti examinis.* cap. statuimus 11. quæst. 1. cap. cum olim doce de reiudi. ibi: *& ei licet absenti, cum surreptione liquidò constet super dicto archidiaconatu perpetuum silentium imponentes præcipiendo mandamus, quatenus sæpe dictum archidiaconatum (plena omnium vestrumqui præsentes fuerint in Ecclesia interueniente concordia) ordinare curetis*, cap. cum sit Romana 5. §. præterea, ibi: *nisi forte manifestus raptor, vel fornicator existat, sicut ille, quem absentem, & irrequisitum Apostolus excommunicauit de appellatio.* Donde notò la glosa, *quod in notorijs non debet aliquis in ius vocari.* Y añadio el capitulo ad nostram de iure iuran. que si vno se obligasse con juramento a guardar el orden judiciario en todo genero de causas, no se ha de entender en las que tuuieren notoriedad, y que si fue su animo incluyrlas en el juramento, no queda obligado a su obseruancia. Y si en las causas criminales, en que es mayor el peligro, y el daño mas irreparable, no solamente escusa la notoriedad del hecho, sino que obliga a omitir el orden judicial en el conocimiento, y decision de la causa: con quanta mayor justificacion procedera en las causas ciuiles, l. si vero 5. §. qui pro rei. ff. qui satisda. cogan. l. deffensores ciuitatum, C. deffen. ciuitat. l. 7. titul. 13. lib. 4. Recopilatio. ibi: *Pero que si el maleficio que alguno cometiere fuere notorio, seyendonos certificado dello, las cartas que sobre ello fueren dadas, mandamos que sean cumplidas,* l. 3. titu. 18. lib. 8. Recopilat.

Num. 45 Y dio la razon Baldo in l. executorem, nu. 47. C. de executio. rei iudi. vbi inquit *citatio nõ est de iure naturali principaliter propter se, sed propter deffensiomem, l. 3. § si ad diem de*

re

re milita. vnde cum in manifestis deffensionis necessitas non sit, superuacanea citatio erit. Barto. in l. 2. §. quod de frumentaria, ff. de administratione ad ciuita. Felin. in cap. cum olim de re iudi. num. *11.* ibi: *Non est citandus necessario absens, qui certum est deffensionem non competere.* Innocen. Hostien. Geminia. & alij, quos refert Gabriel. 3. to. commun. lib. 2. titu. de citatio. conclu. 1. num. 2. y en el nu. 3. dize, que la opinion contraria de la glosa in capitu. cum dilectis de purgatio. cano. verbo indicenda, y de otros que las siguen, se ha de entender en los casos, que aunque sean notorios, pueden tener defensa. Alexand. in dicto capit. cum sit Romana, §. præterea, nume. *4.* Marian. Socin. in titul. de dilatio. articul. *7.* nume. 7. Roman. singular. *775.* Nicolaus Bello. consilio 70. nume. 15. Paris. consil. 1. num. 33. lib. 1. Maran. dicta *6.* parte, titu. de citatio. numero 5. & 37. Couarruuias dicto nume. *6.* referunt plures Menochius de arbitrar. centuria 1. quæstion 17. nume. vltimo. Maurus Burgius de modo proceden. ex abrup. centur. *1.* quæstio. *5.* num. 7. Y en la apelacion con mirar a la defensa del reo capitu. omnis oppressus 2. quæstione 6. capit. sugestum de appellation. l. *1.* ff. eodem, no se admite en las causas que tienen notoriedad, l. constitutiones, ff. de appellationi. docent communiter Scriben. in l. 2. C. quorum appellatio. & in capitu. Romana de appellatio in *6.* Decius in capit. consuluit, nume. 8. de appellatio. Oldrad. consilio *18.* nume. 3. Roman. consil. 324. numero 1. Scocia. de appellatio. questione. *17.* limitatione *4.* Anton. Petra. de potestat. Princi. capit. 26. numero 27.

Num. 46

Lo qual procede aunque de la decision de la causa se le siga interes al Principe que pronuncia en ella, porque siendo el delito notorio puede proceder a despojo del posseedor, sin que preceda citacion. Bald. in capit. *1.* §. vltimo de pace iurament. firman. & in notorio rebelli. tenuerunt Socinus senior. Lucas de Pena, Gozadinus, Afflict. Corne. Parisius, Gramati. Beroius, Decian. quos refert, & sequitur Peregrinus de iure fisci, lib. 1. titu. 3. numero 57. y del Papa

In-

Innocencio Quarto refieren Isernia y Mateo de Afflictis in capite 1. numero 26. qui succes. teneantur in fœudis, que auiendo hecho muchas gracias y concessiones en tiempo de Frederico Emperador, las reuocò todas, con solo dezir, las auia hecho a importunidad de los que las obtuuieron.

Num. 47. Esta limitacion se verifica en nuestro caso, por ser el hecho notorio, y estar reduzido todo a los priuilegios presentados, y a los decretos en cuya virtud se despacharon, y por ellos son notorias las causas, la cantidad, la forma del despacho, las firmezas de la obligació, la reduccion a los setenta y dos mil ducados de renta, y los empleos que tuuieron. Con que no le queda a la parte cosa que alegar en su defensa, ni que comprobar; pues no se redarguyendo el instrumento, queda en fuerça de probança probada, quæ disceptatione fori non indiget, è induze notoriedad, capite olim de verborum significatione, Baldus in l. Imperator. 1. lectu. numero 10. ff. de statu hominum, idem Baldus consilio 21. numero 4. volumine 5. ibi: *nam vitium, quod faciliter probatur per acta, pro euidenti & notorio debet haberi, vt notatur in l. 1. & 2. C. de edict. diui Adriani, & l. ille à quo, § si testamento, ff. ad Trebellianum, & l. is à quo, ff. vt in possessi. lega.* Parisius consilio 104. numero 64. libro 1. Nata consil. 177. numero 1. Decius consilio 389. numero 10. mirabiliter Cephalus consilio 4. numero 20. & numero 23. vsque 29. Iosephus Ludouicus decisione 26. numero 13. Caualcanus decisione 3. numero 10. 1. par. Grammaticus decisione 36. numero 37. Tiraquellus de retract. linag. §. 2. glossa 1. numero 20. Crauetta consilio 171. numero 10. lib. 1. Bursatus consil. 100. num. 31. volum. 1. Curtius iunior, consilio 109. numero 20. Sccacia. de iudicijs, lib. 2. capite 9. numero 578.

Num. 48 Vnde citatio in nostro casu necessaria non fuit, quia vt docet Baldus in dicta lege executorem, num. 48. *Iudicialis indagatio in rerum natura prodijt propter dubias quæstiones; in quibus per negationem fit res dubia, l. vltima ff. quibus ad liberta. proclam.* Que es el caso en que proce-

de

de la doctrina del mesmo Baldo consilio 21. num. 1. & 2. volumine 5. porque habla de processo que se hizo sin citacion, y nuestro caso es de auto dado sobre processo hecho, que fue el mesmo priuilegio de donacion presentado por la parte, y contiene en si nullidades y vicios, porque merecio legitima reprobacion, probant in terminis Bellonus consilio 70. num. vltimo, Craueta consilio 5. num. 6. volumine 1. ibi: *Vnum tamen non omitto, quòd si Principi constabat per acta, dominam Ludouicam ius non habere in castro Theorentij, potuit eam non citatam possessione priuare, vt nouissimè Deci. firmat in consilio 191. col. 3. ad finem, post Romanum, & alios per eum allegatos. Sed vltra Decium allego Baldum in consilio 17. factum sic proponitur, columna finali, lib. 5. vbi loquntur in inferiore à Principe, ergo multò fortiùs idem permissum erit Principi*: & subiungit: *Nec pars spoliata seu priuata possessione ex tali sententia restitui debet, ita in terminis de spoliato auctoritate Principis tradit Baldus in consil. 345. ad euidentiam præmittendum est, quòd Imperator, col. 2. circa medium. lib. 1. vbi dicit, hoc procedere, licèt Princeps, quem expulerit de possessione clam, aut manu armata, etiam sine aliquo processu aut citatione, quando castrum seu fœudum erat deuolutum ad ipsum Principem, & sic in Principe solùm considerat Bald. an secundùm veritatem ius expulso non competeret, nec iuris solemnia requiruntur.* Petra dicto cap. 26. num. 28. Referunt plures Matien. in l. 3. titu. 10. libro 5. Recopilationis, glos. 10. numero 5. Gracian. disceptatio. forens. 2. parte, capite 339. numero 25. Maurus Burg. dicta quæstione 5. numero 5. donde resuelue: *Quòd quando alterutra parte in facto concordante, remanet tantùm decidendus iuris articulus, ordo iudiciarius potest omitti, & ex abrupto procedi: Ferretus consilio 45. numero 3. Milanen. decisione 3. numero 156. & decisione 5. numero 9. libro 1.*

Es tambien en esta causa el derecho notorio, no solo de parte del juez, cui cùm ius notorium dicatur, Tiraquel. de pœnis temperand. in præfatio. numero 61. Menochius de *Num. 4*

arbitrarijs, centuria 2. casu 166. numero 5. Farinacius quæstione 21. numero 37. potest ex abrupto procedi, ex Mauro supra, numero 8. Sino tambien de parte de la causa; porque auiendo sido la donacion de vn millon y quatrocientos y quarenta mil ducados, en el tiempo, con las circunstancias y por las causas arriba referidas: en el mesmo priuilegio està executoriada su nulidad, y las defensas que la parte puede tener, y ha alegado, en el mesmo instrumento estan inclusas. Proinde superuacanea citatio fuit, cùm nulla noua defensio parti competat, glos. verb. inanis, in dicta l. 2. §. quod de frumentaria, Bald. in dicta l. executorem numero 48. donde dize, que los casos notorios no tienen necessidad de sentencia declaratoria, sino que se puede empeçar en ellos por la execucion: *quia demonstratæ rei demonstrationem adijcere frustra est, l. 1. in fine de dote præle.* Late Hyppolitus in repetitio. rubri. C. de probatio nu. 218. quem sequitur Redin. de maiesta. Princi. glos. sed etiam per legitimationem, num. 98. eleganter Grammati. decis. 36. à num. 41. vbi multis authoritatibus, & rationibus concludit in notorio non debere iudicem pati, vt iudicium agitetur, quia ille est in notorijs ordo, vt nullus ordo seruetur: & quòd pœna absque condemnatione, ex solo iudicis præcepto debet executioni mandari.

Num. 50 Y no obsta la doctrina de Antonio Petra dicto capit. 26. nu. 28. donde requiere, que sobre el articulo de la notoriedad preceda declaracion, y para ella se cite la parte, porque se ha de entender por el consejo 483. nu. 28. de Philipo Decio, a que se refiere: quandò scilicet notorium tantum dicitur allegatione partis, tunc enim super eo cognitio requiritur, & citatio, vt patet, ibi: *Vnde in casu isto actor, qui fundatur in consuetudine, debet illam probare, quia non est notoria.*

Num. 51 Lo segundo se responde, que la declaracion, y citacion se requieren in notorio facti transeuntis, de que habla Antonio Petra, en el qual como el delito que tuuo notoriedad al tiempo que se hizo, puede no tenerla por discurso de tiem-

po quando se deduzga la causa en juyzio: es preciso aya conocimiento de causa, y la parte sea citada para alegar sus defensas, que las mas vezes no tienen la misma notoriedad que el delito. *Pero* quando el hecho tiene notoriedad permanente, en vano se pide declaracion. Bald. in capit. *1*. §. damna de pace constan. erudite Matth. de Afflict. in capit. sancimus, 2. num. *6*. & *7*. quo tempo. miles in fæudis, Ferretus consil. 31. num. 35. lib. 1. Y como en nuestro caso la notoriedad y justificacion del hecho resulta por el mismo instrumento, en que la parte funda su intencion, y defensa, no se puede negar, es notorio que tiene continua existencia, y en que seria cosa ridicula pedir declaracion, pues no tiene la parte mas titulo para pedir, ni posseer, que el priuilegio de donacion, en que consiste la notoriedad de hecho, y de derecho.

Lo tercero se responde, que auiendo su Magestad afirmado en la cedula Real, y comision que despachò al dicho Domingo de la Torre Rucabado, escriuano mayor de rentas, que este hecho era notorio, y constante, es sobrada qualquiera otra declaracion y conocimiento, por la autoridad que las leyes dan, y se deue a la assercion del Principe en semejantes declaraciones. Paris. consil. 15. num. 20. lib. 4. Socin. Senior consil. 87. num. 18. lib. 3. Gabriel. to. *3*. communi. lib. *1*. titu. de probatio. conclus. 2. num. 32. Menoch. consil. 100. num. 32. lib. 1. qui concludunt: *Principi asserenti de notorio esse credendum, quia potuit de hoc notorio se informare*. Y de la costumbre general depone Bal. consi. *327*. num. 10. volum. *1*. ibi: *Item omnes Reges mundi hoc iure vtuntur, quòd in Regno suo ponunt, & deponunt Duces, & Comites, & quos volunt in Regno suo: & vbi causam exprimunt, non potest probari contrarium, & maximè cùm est pragmatica sanctio de consilio procerum, non est fas contraire.*

El segundo caso en que no es necessaria la citacion es, quando ex vi pacti, vel constitutionis potest defacto, vel executiuè procedi priuata authoritate: tunc enim nullus ordo iudiciarius requiritur, non libellus, non citatio, non litis

con-

contestatio. Y la razon es, porque, como puede la parte aprehender por si misma la possession que retiene su deudor contra la disposicion de la ley, o del contrato: no es necessaria citacion, ni puede la parte interponerla, por ser como es acto judicial, y como tal reseruado a la autoridad publica del juez, l. creditores, 3. C. de pignor. Afflict. in constitutio. Neapoli. lib. 1. rubri. 8. num. 17. ibi: *Bene fateor, quòd si in instrumento est pactum, quòd possit debitor capi solo instrumento ostenso per iudicem, quòd tunc iudex potest incipere à captura, omissa citatione: ita notanter dixerunt Angel. Ioan. de Immo. & Alexan. in l. si sic. ff. de legat. 1. per illum text. & l. cùm quidam la grande, ff. de legat. 2.* Maran. in Speculo, 6. par. tit. de citatione, num. 38. ibi: *Trigesimoprimo limita, quando aliquis haberet instrumentum contra debitorem cum pacto de capiendo & constitutione precarij, quia potest facere capturam contra tertium possessorem, etiam non citatum, & negotio non liquidato: ita tenet Franc. de Aret. in consil. 21. colum. penult. in fine, & colu. fin. & Socin. in consil. 82. colum. 3. in 3. volum. quod nota perpetuo.* Tiraquel. de iure constitu. 1. par. num. 37. Asinius in praxi, §. 3. capit. 31. num. 14. Maurus vbi supra num. 205.

Num. 54 Y es assi que las leyes de los Reynos de Castilla, y Sicilia arriba referidas que prohiben la enagenacion de los bienes de la Corona, no solo impiden la possession a los particulares, sino que reseruan al Rey que los enagenò, y a sus successores la facultad de recuperarlos, de hecho, y sin conocimiento de causa, vnde succedit iuris regula, *qui potest inuitis facere multo magis ignorantibus, & absentibus*, vt eleganter in proposito considerat Bellonus consil. 70. num. 15. vbi pro regula statuit, *nunquam illum esse citandum, quo inuito actus expediri potest.* Parisius consil. 5. num. 108. volum. 4. ibi: *nec opus erat citatione, cùm notorium esset, Stephanum non potuisse impedire talem actum, & Pontificem ita procedentem secundùm glos. Abb. & alios in dicto capit. cum olim maxime Felin. colum. 7. versic non est citandus.* Y tratando Romano en el consejo 112. de que puede el señor del

del dominio directo en causa de comisso transferir los bienes emphiteuticarios en nueuo emphiteuta, sin citar al primero, alega dos razones, que ambas se ajustan a nuestro caso. *Cum enim (*inquit*) aliquid fieri potest aliquo inuito, multo magis fieri poterit eodem absente, & ignorante, ff. de regul. iur. qui potest. ff. de fidei commiss. liber. l. 4. §. illud videamus 2. quia nunquam in actu extraiudiciali, aut quasi celebrando necessaria est illius vocatio, & præsentia, qui vocatus, & præsens conuentioni contra dicere non posset. Casus est in l. si eum seruum, §. si quis seruum ibi, & si præsens esset, & in §. ex iusta ibi, non esse vocati de fidei commissa. liber. & in l. recusasi in princi. ad trebellia. Gail de arrestis imperij, cap. 3. num. 16.*

Con que se excluye la oposicion de la l. 1. 2. y 7. C. de precibus impera. offeren. l. 10. tit. 14. lib. 4. Recopil. Cuya decision procede en rescritos, que las partes impetran contra derecho, con clausulas exorbitantes, y derogacion de leyes en perjuyzio de tercero. Todo lo qual se ajusta al priuilegio presentado, en que se derogaron tantas leyes, causò tanto tanto perjuyzio al Regio fisco, y a los vassallos, sin ser citado el Reyno, a quien su Magestad estaua obligado por contrato y por juramento a abstenerse de semejantes enagenaciones. Con estos rescriptos habla la la ley del Reyno, è impide justamente su cumplimiento, en cuya execucion se despachò la cedula referida, y se decretò la reintegracion, y secresto con la justificacion que se ha mostrado, y espero se ha de confirmar. Salua, &c. Num. 55